

目 录

第一章 绪论	001
一、研究的意义	001
二、研究的现状	006
三、研究的视角	013
第二章 非营利法人本体论	
——以发生学阐释为研究进路	018
第一节 从“不是什么”到“是什么”的困惑	018
第二节 非营利法人的法律含义	021
一、几种定义范式的比较	021
二、几组相邻概念的比较	027
第三节 非营利法人的历史变迁	034
一、古代中国社会的非营利团体	035
二、近代中国社会的非营利组织	038
三、现代中国社会的非营利法人	040
本章小结：寻找非营利法人内涵的最大公约数	042
第三章 非营利法人立法论	
——以类型化方法为分析框架	044
第一节 中国非营利法人制度的现行基本 框架	044

一、宪法层面关于结社自由的倡导性规定	045
二、民法通则层面关于法人制度的架构性规定	046
三、特别法层面关于非营利法人的操作性规定	048
四、立法现状的评述:结社自由权与部门规制权的博弈	050
第二节 构建非营利法人准入制度	051
一、非营利法人准入的前置要件:法人组织类型化	051
二、非营利法人准入的实质要件:法人目的适格化	059
三、非营利法人准入的程序要件:法人资格权利化	068
第三节 构建非营利法人运行制度	075
一、禁止个人利益的规则束	076
二、限制商业活动的规则束	081
三、强化信息披露的规则束	088
本章小结:“少林方丈成 CEO”的因应之道	094

第四章 非营利法人责任论

——以美国法为分析样本	096
第一节 非营利法人形式的滥用与规制	096
第二节 正态面的非营利法人董事义务	098
一、非营利法人董事义务的历史沿革	098
二、非营利法人董事的注意义务	103
三、非营利法人董事的忠实义务	109
第三节 反态面的非营利法人董事责任	117
一、谁来主张诉权	117
二、诉讼权的限制	119
三、诉讼权的扩张	125
第四节 非营利法人董事责任问题再思考	130
一、问题的根源:董事与公众之间的信息不对称	130

二、问题的纾解:董事权利和义务的一致性	132
本章小结:非营利法人董事责任的“铁拐李悖论”	134

第五章 中国社会团体法人制度

——以社团准入规则为中心	136
第一节 何谓强制登记主义	136
第二节 社会团体的一般成立要件	138
一、纵向维度的考察	139
二、横向维度的考察	141
第三节 社会团体的特别登记要件	145
一、归口登记:登记权的一元化	146
二、双重负责:监管权的二元化	148
三、分级管理:活动地域的区隔化	151
四、限制竞争:活动范围的垄断化	152
本章小结:明渠若不开,暗道必丛生	153

第六章 中国民办非企业单位法人制度

——以“民办学校合理回报”之争为例	156
第一节 “民办学校合理回报”之争的缘起	156
第二节 “民办学校合理回报”之争的问题解析	159
一、对争议问题的逻辑解析	159
二、对争议问题的法理解析	162
第三节 解决合理回报悖谬的建议思路	166
一、合理回报悖谬的危害	166
二、解决悖谬的观念前提:区分教育活动的公益性与教育产业的非公益性	168

三、解决悖谬的制度前提:区分营利学校与非营利学校	170
第四节 民办非企业单位制度质疑	173
一、民办非企业单位话语系统的语义缺陷	174
二、民办非企业单位法律特性的模糊不清	176
三、民办非企业单位规则架构的相互抵牾	179
本章小结:后单位时代的制度重整	185
第七章 中国基金会法人制度	
——法政策的比较研究	187
第一节 中国基金会法人制度的历史脉络	187
第二节 各国基金会法人制度的比较法考察	192
一、基金会法人的法律含义	192
二、基金会法人的类型区分	195
三、基金会法人制度的体例模式	203
第三节 中国基金会法人制度的立法政策选择	205
一、法域归属的定位:中国基金会法人制度的法技术难题	206
二、私法自治的边界:中国基金会法人制度的法价值难题	212
本章小结:“看上去很美”的《基金会管理条例》	222
第八章 结论	224
一、义务消失:非营利法人的财产权构造	225
二、主体的退隐:非营利法人的意思机关构造	228
三、复合的民法:民事主体理论的再发展	231
四、汲取性创新:中国非营利法人制度思考	235
主要参考文献	240

CONTENTS

Chapter One Introduction	001
1. Study Significance	001
2. Study Theories	006
3. Study Perspective	013
Chapter Two On Ontology of Nonprofit Corporation	
— Taking Genealogical Elucidation as Study Approach	018
Section One The Puzzle—From “ Non-being ” to “ Being ”	018
Section Two The Legal Meaning of Nonprofit Corporation	021
1. Comparison of Some Definon Paradigms	021
2. Comparison of Some Pairs of Close Concepts	027
Section Three Historical Vicissitudes of Nonprofit Corporation	034
1. Nonprofit Groups in Ancient Chinese Society	035
2. Nonprofit Organizations in Modern Chinese Society	038

3. Nonprofit Corporation in Contemporary Chinese Society 040

Summary: Seeking the Greatest Common Divisor for the Connotation of Nonprofit Corporation 042

Chapter Three Legislative Theories on Nonprofit Corporation

—Taking Typological Method as Analysis Frame 044

Section One Present Legal Frame of Chinese Nonprofit Corporation 044

1. Recommendable Regulations Concerning Freedom of Association in Constitution 045
2. Framework Regulations Concerning the System of Legal Person in the General Rule of Civil Law 046
3. Operative Regulations Concerning Type of Nonprofit Corporation in Special Law 048
4. Brief Comment: Game Between Freedom of Association and Power of Department Regulation 050

Section Two Construction of Approval System of Nonprofit Corporation 051

1. Prerequisite to Approval of Nonprofit Legal Person: Typology of Legal Person Organizations 051
2. Substantial Requirement for Approval of Nonprofit Corporation: Qualified Legal Person Purpose 059
3. Procedure Requirement for Approval of Nonprofit Corporation: Right of Legal Person Qualification 068

Section Three Construction of Operating System of Nonprofit Corporation 075

1. Rule Set of Prohibiting Individual Benefits 076

2. Rule Set of Limiting Commercial Activities 081

3. Rule Set of Strengthening Information Disclosure 088

Summary: Solution of “ Identity Change of the Shaolin Temple Abbot to CEO ” 094

Chapter Four On Liability of Nonprofit Corporation

—Taking American Law as Analytic Sample 096

Section One Misuse and Regulation of Nonprofit Corporation 096

Section Two Positive Respect of Director's Duty of Nonprofit Corporation 098

1. Historical Evolution 098
2. Duty of Care 103
3. Duty of Loyalty 109

Section Three Negative Respect of Director's Liability of Nonprofit Corporation 117

1. The Plaintiff 117
2. Limitation of Standing 119
3. Expansion of Standing 125

Section Four Reflection on Director's Liability of Nonprofit Corporation 130

1. Source of the Problem: Asymmetry Information Between Directors and the Public 130
2. Tentative Solution to the Problem: Uniformity of Directors' Right and Duty 132

Summary: Immortal Paradox of Directors' Liability of Nonprofit Cor-

poration 134

Chapter Five System of Chinese Association Legal Person

—Taking Approval Rule of Association as Center 136

Section One Definition of Compulsory Registration Doctrines 136

Section Two General Establishment Requirement of Association
138

1. Vertical Research 139

2. Horizontal Research 141

Section Three Special Registration Requirement of Association
145

1. Centralized Registration: Unification of Registration Right 146

2. Double Responsibility: Dualism of Supervision Right 148

3. Management by Different Levels: Segregation of Activity Region 151

4. Competition Limit: Monopoly of Activity Range 152

Summary: Association Activity Demanding More Space 153

Chapter Six System of Non-state Non-enterprise Legal Person

—Taking Controversy Over Reasonable Requiral for Non-state
Schools as Example 156

Section One Origin 156

Section Two Issue Analysis 159

1. Logical Analysis 159

2. Jurisprudent Analysis 162

Section Three Recommended Solution to Reasonable Requiral
Paradox 166

1. Harm 166

2. Opinion Prerequisite: Differentiating Public-interest Educational Activ-
ites From Non-public-interest Educatioin Industry 168

3. System Prerequisite: Differentiating For-profit Schools From Nonprofit
Schools 170

Section Four Query on System Non-state Non-enterprise *Danwei*
173

1. Defective Term Use 174

2. Fuzzy Legal Charateristics 176

3. Conflicting Rule Structure 179

Summary: Reshaping System of Post- *danwei* Era 185

Chapter Seven System of Chinese Foundation Legal Person

—Comparative Study on Legal Policy 187

Section One Historical Outline 187

Section Two Comparative Law Study on System of Foundation Le-
gal Person in Different Countries 192

1. Legal Connotation 192

2. Typological Distiction 195

3. Arrangement Pattern 203

Section Three Legislative Policy Selection of System of Chinese
Foundation Legal Person 205

1. Orientation of Law Field Definitions: The Tough Legal Technical Puzzle
206

2. Limit of Private Law Autonomy: The Tough Legal Value Puzzle 212
Summary: Management Rules of Foundation—Flawless Outward

and Imperfect Inward 222

Chapter Eight Conclusion 224

1. Disappearance of Duties: Property Right Structure of Nonprofit Corporation 225
2. Concealment of Subject: Resolution Structure of Nonprofit Corporation 228
3. Dual Civil Law: Further Development of Theories on the Subject of Civil Law 231
4. Innovation Through Criticism: Reflection on System of Chinese Nonprofit Corporation 235

Works Cited 240